

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: X2007120088

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

海关行政处罚中违法所得的认定标准之评判

Customs administrative penalty

in the identification of illegal income evaluation standards

伍秋琳

指导教师姓名: 孙丽岩 副教授

专 业 名 称: 法律硕士

论文提交日期: 2011 年 11 月 4 日

论文答辩时间:

学位授予日期:

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2011 年 10 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

内容摘要

海关作为国家进出关境的监督管理机关，其执法过程中所面对的违法行为绝大多数都是营利性行为。为充分遏制和预防这些行为，海关相关法律法规在多项条款中对多类行为均规定了没收违法所得的处罚措施。但由于对违法所得的理解，无论在行政法的理论界还是实践领域都未能达成共识，海关系统内部也就如何理解违法所得的内涵以及如何准确适用没收违法所得的条款，众说纷纭、莫衷一是。在此背景下，认真研究行政违法所得的内涵、外延、构成范围、认定标准等，促成海关系统乃至更广范围内对此问题的共识，可谓当务之急。本文在借鉴相关刑事、行政法律、法规和司法解释关于违法所得界定的基础上，结合海关执法实际，对海关行政处罚中如何理解违法所得、确定违法所得的构成范围和认定标准等提出相关的意见和建议。除了前言和结论，论文共分为五个部分：

第一部分，对目前海关行政处罚中关于违法所得的立法设置和语言表现形式进行介绍，同时指出由于海关执法实践中执法人员对违法所得的内涵与外延认识模糊，导致一定程度的认识分歧和执法困惑。

第二部分，分析海关行政处罚中违法所得的定义和内涵，从五个方面来掌握和理解一定经济利益构成违法所得的条件。

第三部分，介绍目前在海关系统内部存在的对违法所得认定标准的不同观点，同时对不同观点的产生理由进行分析。

第四部分，笔者对海关行政处罚中的违法所得的构成及认定标准，持部分认定观点，即认为违法所得的构成范围应当是指违法人因为违法行为获得的收益或利润，计算时应扣除可量化计算的并有证据支持的相关成本。在本部分，笔者对所持观点的理由进行分析和论证。

第五部分，鉴于目前我国司法界对违法所得的构成及认定标准并未作出明确，故笔者结合工作实际，对海关如何适用没收违法所得的措施提几点建议。

关键词：违法所得；认定标准；部分认定

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

As the country out of the customs territory of the Customs supervision and management organs, the law enforcement process in the face of the overwhelming majority of illegal profit-making activities. In order to fully contain and prevent such acts, customs-related laws and regulations in a number of provisions in many types of behavior are provided for the confiscation of illegal income penalties. However, the understanding of the illegal income, both in administrative law or the practice field theorists have failed to reach consensus, the customs house illegal income also how to understand the meaning and how to accurately apply the terms of the illegal income confiscated, say, today. In this context, careful study of administrative law from the connotation and extension to form scope, identify standards, customs and even contribute to a wider range of consensus on this issue, can be described as a priority. In this paper, drawing on relevant criminal and administrative laws, regulations and judicial interpretations defined on the basis of the illegal income, combined with the actual Customs Enforcement, Customs administrative penalty for the illegal gains understanding of how to determine the scope and composition of illegal income recognized standards put forward the views of relevant and recommendations. In addition to Introduction and conclusions, the paper is divided into five parts:

The first part of the current Customs administrative penalty in the legislation on the illegal income and the legislative language setting forms are introduced, as also pointed out that the practice of customs law enforcement officers on the illegal income of understanding about the connotation and denotation, leading to a certain degree of understanding of differences and law enforcement confusion.

The second part, analysis of the customs administrative punishment in the definition and connotation of illegal income, from five to grasp and understand the economic interests of certain conditions constitute the illegal income.

The third part describes the current system in the customs that exist within the recognized standard for the illegal gains different perspectives, different

points of view while the production of the reasons for analysis.

The fourth part, the author of the Customs administrative penalty in the illegal income and the composition of Standards, who identified some of the view that the composition of the scope of the illegal income that should be illegal is illegal people because of gains or profits should be deducted to calculate the quantitative calculations and there is evidence to support the associated costs. In this section, the author's opinion on the reasons for the analysis and verification.

The fifth part, given China's current composition of the judiciary of the illegal income and definitions not clear, so I combined with actual work, how to apply the customs confiscate the illegal income measures have a few suggestions.

Key Words: Illegal income; Standards; Part of the identified

目 录

前 言.....	1
第一章 海关行政处罚中关于违法所得的立法现状.....	2
第一节 立法设置	2
第二节 语言表现形式	2
一、明确规定没收违法所得.....	2
二、规定有违法所得的，没收违法所得.....	3
三、收缴违法所得.....	3
第二章 海关行政处罚中违法所得的定义和内涵.....	5
第一节 违法利益真实存在	5
一、经济利益的获取手段具有违法性.....	6
二、经济利益具有经济价值.....	6
三、经济利益并不完全体现为财物.....	6
四、经济利益须是可以明确界定、具体核算的.....	6
五、经济利益并非均为行为的目的和动机所系.....	6
第二节 违法利益不存在权利请求人	7
第三节 违法利益可以为偶然所得	8
第四节 违法利益可以是一种请求权	10
第五节 违法利益为故意所得	11
一、存在主观故意是立法规定没收违法所得的一个重要条件.....	11
二、非故意的过失违法行为一般不产生违法所得.....	11
第三章 海关系统内部对违法所得认定标准的观点.....	13
第一节 全部认定说	13
第二节 部分认定说	15
第三节 实际认定说	16
第四章 海关行政处罚中违法所得的构成及认定标准.....	18

一、违法所得的文义解释.....	18
二、没收违法所得的立法目的和功能.....	19
三、海关目前关于违法所得的立法设置.....	20
四、海关的行政处罚实践.....	20
五、已经出台的司法解释.....	22
六、社会法治理念.....	24
七、法律概念的恒定属性.....	26
第五章 对海关适用没收违法所得措施的建议	27
一、完善立法，明确和统一违法所得的认定方法.....	27
二、采取措施，全方面多渠道地广泛收集证据.....	27
三、在海关违法所得的实际处理中应该注意私权利的保护.....	27
结 论.....	29
参考文献.....	30

Contents

Prefaces	1
Chapter 1 Customs administrative penalty on the legislative status of the illegal income	2
Subchapter 1 Legislation setting	2
Subchapter 2 Language forms	2
Section 1 Expressly provides for the confiscation of illegal income	2
Section 2 Provided there is illegal income, confiscate the illegal income	3
Section 3 Confiscated illegal income	3
Chapter 2 Customs administrative penalty in the definition and connotation of illegal income	5
Subchapter 1 Real illegal interest	5
Section 1 Economic interests of the illicit nature of the means of access	6
Section 2 Economic interests with the economic value	6
Section 3 Economic interests are not fully reflected in property	6
Section 3 Economic interests are not fully reflected in property	6
Section 5 Behavior of economic interests are not tied to the purpose and motivation	6
Subchapter 2 Benefits received for violations of human rights of the petitioner does not exist	7
Subchapter 3 Illegal benefits can be obtained by chance	8
Subchapter 4 Illegal benefits can be a claim	10
Subchapter 5 Interest income for the intentional illegal	11
Section 1 There is a subjective intent of the legislative provision for confiscation of illegal income is an important condition	11
Section 2 Unintentional violations is generally not the fault of the illegal income	

generated	11
Chapter 3 Customs identified within the system illegal income standard for a variety of perspectives.....	13
Subchapter 1 All recognized that	13
Subchapter 2 Found that some	15
Subchapter 3 Found that the actual	16
Chapter 4 Customs administrative penalty in the form of illegal income and Standards	18
Section 1 The literal interpretation of the illegal income	18
Section 2 Confiscated the legislative purpose and function of the decision of the customs.....	19
Section 3 Customs legislation is currently set on the illegal income.....	20
Section 4 Customs administrative penalty from the analysis of practice	20
Section 5 The judicial interpretation of the illegal income	22
Section 6 The concept of the rule of law	24
Section 7 The legal concept of a constant property	26
Chapter 5 Confiscation of illegal income for the Customs measures applicable to the proposal	27
Section 1 Improvement of legislation, clear and uniform method of identification of illegal income	27
Section 2 Measures, all aspects of multi-channel and extensive collection of evidence	27
Section 3 Customs processing of illegal income should be noted that the actual protection of the rights of private.....	27
Conclusion	29
Bibliography	30

前 言

行政处罚中的违法所得，从字面上看，是指违法行为人从事非法经营等获得的利益，^①没收违法所得与以违法所得为基数的罚款作为违法行为人承担的法律后果，在行政处罚相关法律中到处可见，尤其是对于侵犯财产权、破坏经济秩序的违法行为，其更是主要的处罚措施。^②1996年《中华人民共和国行政处罚法》（下称《行政处罚法》）仅仅简单指明没收违法所得作为一种行政处罚形式的存在，尚未有对违法所得的涵义、构成和认定标准作出直接的界定，而其他法律法规更是将违法所得作为不言自明的先见概念，拿来就用。目前因对违法所得界定标准的模糊，导致在执法实践中可能出现执法不公的现象，即依据同样的法律，对同样的行为，却有着不同的执法结果。

海关作为国家进出关境的监督管理机关，其执法过程中所面对的违法行为绝大多数都是营利性行为。为充分遏制和预防这些行为，海关相关法律法规在多项条款中对多类行为均规定了没收违法所得的处罚措施。但由于对违法所得的理解，无论在行政法的理论界还是实践领域都未能达成共识，海关系统内部也就如何理解违法所得的内涵以及如何准确适用没收违法所得的条款，众说纷纭、莫衷一是。在此背景下，研究行政违法所得的内涵、外延、构成范围、认定标准等，促成海关系统乃至更广范围内对此问题的共识，可谓当务之急。本文在借鉴相关刑事、行政法律、法规和司法解释关于违法所得界定的基础上，结合海关执法实际，对海关行政处罚中如何理解违法所得、确定违法所得的构成范围和认定标准等提出相关的意见和建议。

^①姜明安. 行政法与行政诉讼法[M]. 北京: 北京大学出版社、高等教育出版社, 1999. 第 223 页。

^②违法所得一直是困扰海关执法的一个疑难问题，为进一步加深海关执法人员对违法所得概念和构成范围的认识，规范关区执法行为，笔者所在直属海关曾经组织关区部分法律业务骨干对海关行政处罚中的违法所得问题开展了比较深入的理论研讨，本文中有些观点和提法借鉴了上述理论研讨的成果。

第一章 海关行政处罚中关于违法所得的立法现状

第一节 立法设置

从海关相关法律法规中关于违法所得的立法设置来看，其主要散见于1987年《中华人民共和国海关法》（下称《海关法》）第82条、第84条、第86条、第88条、第92条、第96条，以及2004年《中华人民共和国海关行政处罚实施条例》（以下简称《条例》）第9条、第10条、第15条、第18条、第19条、第21条、第22条、第24条、第30条、第32条、第57条、第58条、第59条、第62条、第63条和2005年《中华人民共和国进出口货物原产地条例》（以下简称《原产地条例》）第23条中。

在上述这些立法条款中，有小部分是关于违法所得叙述性的内容，如《海关法》第92条第2款规定：“人民法院判决没收或者海关决定没收的走私货物、物品、违法所得、走私运输工具、特制设备，由海关依法统一处理，所得价款和海关决定处以的罚款，全部上缴中央国库”；又如《条例》第58条规定：“罚款、违法所得和依法追缴的货物、物品、走私运输工具的等值价款，应当在海关行政处罚决定规定的期限内缴清”等，而绝大多数是真正具有罚责内容的条款，如《条例》第21条第1款规定：“运输工具不经设立海关的地点进出境的，予以警告，可以处10万元以下罚款，有违法所得的，没收违法所得”。

第二节 语言表现形式

从对违法所得进行没收或其他行政处理的语言表现形式来看，上述海关立法设置大致有以下三种方式：

一、明确规定没收违法所得

比如《海关法》第82条针对走私行为的处罚和《条例》第30条针对未经海关注册登记和未取得报关从业资格从事报关业务的处罚等，均规定

海关直接没收违法者的违法所得，同时根据情节的严重，可以或者必须并处罚款。

二、规定有违法所得的，没收违法所得

换言之，没有违法所得或者违法所得难以确认的，则不在没收之列，一般来说，该项规定都是伴随着其他处罚措施如警告、罚款等存在的。如《海关法》第 96 条对海关工作人员违反该法规定的处罚和《条例》第 24 条对伪造、变造、买卖海关单证的处罚。

三、收缴违法所得

如《条例》第 62 条规定的依法应当没收的货物、物品、违法所得、走私运输工具、特制设备，在海关作出行政处罚决定前，作为当事人的自然人死亡或者当事人的法人、其他组织终止，且无权利义务承受人的，有关货物、物品、违法所得、运输工具和特制设备由海关予以收缴。从严格意义上讲，收缴违法所得应该不属于一种行政处罚措施。海关的立法主要是基于违法行为人不能因为违法行为而获益，所以立法规定要对违法行为人的获益部分（即违法所得）进行收缴。从收缴的法律本质属性上讲，其应当是一种行政法意义上的行政执法（处理）行为。

虽然说海关相关法律法规关于违法所得的立法简单清楚，表现形式仅有三种，单纯从文字上看也并无晦涩深奥之处。但在海关执法实践中，关于违法所得的真实内涵、认定标准和构成范围的争议却始终没有停止过，^①而且在具体办理海关违法案件的行政处罚过程中，对于违法所得的理解更是千差万别。《条例》施行之后，海关总署在 2005 年《海关总署关于贯彻实施〈海关行政处罚实施条例〉若干问题》（署法发〔2005〕37 号）中规定“‘违法所得’是违法行为人实施走私行为、违反海关监管规定的行为，以及其他应由海关予以行政处罚的行为所获得的违法收益(不包括走私货物、物品、走私运输工具的等值价款)”。从上述文件对违法所得的规定来看，其确立了一个非常重要、明确的原则，即违法所得是违法行为人实施

^①目前海关执法实践中对与此相关的主要问题是：违法行为人为实施不法行为而投入的资金（包括设备器材损耗等费用）是否属于违法所得，即违法所得是仅指违法利润还是指包括违法成本在内的全部违法收益。

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库